

РЕШЕНИЕ

по делу № 073/10/104-793/2023

30.11.2023

г. Ульяновск

На основании статьи 104 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее – *Закон о контрактной системе*) Комиссия Ульяновского УФАС России (далее – *Комиссия*) в составе:

председателя
Комиссии - заместителя руководителя управления –
начальника отдела <...>,

- главного специалиста-эксперта <...>,

- специалиста-эксперта <...>,

членов Комиссии:

- от МБУ «Стройзаказчик»;

- <...> (доверенность б/н от 21.07.2023);

в присутствии:

- от ООО «Дет-Строй»;

- <...> (выписка из ЕГРЮЛ),

по обращению муниципального бюджетного учреждения «Стройзаказчик» (далее – МБУ «Стройзаказчик», заказчик) о включении сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Дет-Строй» (далее – ООО «Дет-Строй», подрядчик) в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 0368300000123000862 от 07.07.2023 на выполнение работ по благоустройству территории в рамках реализации проектов поддержки местных инициатив («Ребята с нашего двора» – установка детской спортивной площадки по ул. Автозаводской, д. 48) (извещение № 0368300000123000862),

УСТАНОВИЛА:

Вх. № 7405-ЭП/23 от 24.11.2023 (размещено в ЕИС – 22.11.2023) в Ульяновское УФАС России поступило обращение МБУ «Стройзаказчик» о включении сведений в отношении ООО «Дет-Строй» в реестр недобросовестных поставщиков в связи с расторжением в одностороннем порядке контракта № 0368300000123000862 от 07.07.2023.

На заседании Комиссии 29.11.2023, которое проходило в дистанционном режиме, представитель заказчика поддержал доводы, изложенные в обращении.

Представитель ООО «Дет-Строй» пояснил, что общество не имело намерения уклоняться от исполнения контракта.

10.09.2023 обществом была установлена детская площадка, через неделю было установлено ограждение, на осмотр приезжал инженер заказчика, который просил не размещать документы о завершении работы в единой информационной системе, в связи с чем документы о выполненных работах были размещены примерно две недели спустя.

Работы не были приняты заказчиком, 23.10.2023 недочеты были устранены.

17.11.2023 с заказчиком была достигнута договоренность об устранении всех недочетов после отмены решения заказчика о расторжении контракта.

Также МБУ «Стройзаказчик» неправомерно требовало представить сертификат ТР ЕАЭС.

Представитель ООО «Дет-Строй» пояснил, что общество является добросовестным исполнителем многочисленных контрактов и просит Комиссию Ульяновского УФАС России сведения в отношении общества в реестр недобросовестных поставщиков не включать.

Вх. № 7557-ЭП/23 от 29.11.2023 в Ульяновское УФАС России от ООО «Дет-Строй» поступили указанные пояснения в письменном виде.

В рассмотрении обращения объявлялся перерыв до 16 час. 00 мин. 30.11.2023 для документального анализа материалов дела.

Рассмотрев имеющиеся материалы, Комиссия решила включить сведения в отношении ООО «Дет-Строй» в реестр недобросовестных поставщиков. При этом Комиссия исходила из следующего.

07.07.2023 между МБУ «Стройзаказчик» и ООО «Дет-Строй» был заключен контракт № 0368300000123000862 на выполнение работ по благоустройству территории в рамках реализации проектов поддержки местных инициатив («Ребята с нашего двора» – установка детской спортивной площадки по ул. Автозаводской, д. 48) (цена контракта – 614 097, 65 руб.).

Пунктом 3.1 раздела 3 «Сроки выполнения работ» контракта установлен срок выполнения работ: с даты заключения контракта по 25.08.2023.

Согласно пункту 5.3.27 раздела 5 «Права и обязанности сторон» контракта подрядчик обязан предъявлять заказчику при приемке выполненных работ следующие документы:

- общий журнал производства работ (форма КС-6А);
- акты освидетельствования скрытых работ с приложением фотоотчета на электронном носителе;
- акты сдачи-приемки выполненных работ с приложением фотоотчета;
- сертификаты на используемые материалы;
- справку о выданных предписаниях заказчика, авторского надзора и государственного надзора с отчетом об их выполнении;
- другую производственно-техническую документацию по требованию.

Вместе с тем, в установленный срок ООО «Дет-Строй» работы, предусмотренные контрактом, надлежащим образом выполнены не были, документы, предусмотренные пунктом 5.3.27 раздела 5, заказчику переданы не были.

Согласно сведениям, представленным сторонами, 15.08.2023 заказчиком был произведен осмотр строительной площадки, по результатам которого было установлено, что работы по контракту ООО «Дет-Строй» не осуществляются, в связи с чем, 17.08.2023 в адрес общества было направлено уведомление о необходимости проведения мероприятий по благоустройству территории.

Исх. № 73-МБУ-СЗ-24/1847 от 18.08.2023 заказчиком в адрес ООО «Дет-Строй» была направлена претензия.

02.10.2023 сотрудниками МБУ «Стройзаказчик» произведен осмотр строительной площадки, по результатам которого был выявлен ряд недостатков и составлен акт осмотра, в связи с чем в адрес ООО «Дет-Строй» была направлена претензия.

Согласно сведениям, опубликованным в единой информационной системе, 10.10.2023 ООО «Дет-Строй» были размещены документы по результатам выполненных работ.

Вместе с тем, работы не были приняты заказчиком в связи с выявленными недостатками, о чем заказчик сообщил подрядчику в письме от 16.10.2023.

В соответствии с частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик вправе принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Российской Федерации (далее – *ГК РФ*) для одностороннего отказа от исполнения отдельных видов обязательств, при условии, если это было предусмотрено контрактом. По состоянию на 10.11.2023 требование заказчика не исполнено.

Пунктом 8.1 раздела 8 «Порядок расторжения контракта» контракта № 0368300000123000862 от 07.07.2023 установлено, что контракт может быть расторгнут по соглашению сторон, в судебном порядке, в случае одностороннего отказа стороны контракта от исполнения контракта в соответствии с гражданским законодательством, в порядке, предусмотренном частями 8 - 25 статьи 95 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ.

08.11.2023 заказчиком принято решение об одностороннем отказе от исполнения контракта № 0368300000123000862 от 07.07.2023 в связи с нарушением условий контракта и неисполнением ООО «Дет-Строй» принятых на себя обязательств.

Пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе предусмотрено, что в случае принятия заказчиком предусмотренного частью 9 статьи 95 Закона о контрактной системе решения об одностороннем отказе от исполнения

контракта, заключенного по результатам проведения электронных процедур, закрытых электронных процедур, заказчик с использованием единой информационной системы формирует решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, подписывает его усиленной электронной подписью лица, имеющего право действовать от имени заказчика, и размещает такое решение в единой информационной системе.

В соответствии с требованиями пункта 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчиком **08.11.2023 в 13 час. 46 мин.** (МСК) решение было размещено в ЕИС.

Согласно пункту 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе решение об одностороннем отказе от исполнения контракта не позднее одного часа с момента его размещения в единой информационной системе в соответствии с пунктом 1 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе автоматически с использованием единой информационной системы направляется поставщику (подрядчику, исполнителю). Датой поступления поставщику (подрядчику, исполнителю) решения об одностороннем отказе от исполнения контракта считается дата размещения в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе такого решения в единой информационной системе в соответствии с часовой зоной, в которой расположен поставщик (подрядчик, исполнитель).

В силу пункта 3 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе поступление решения об одностороннем отказе от исполнения контракта в соответствии с пунктом 2 части 12.1 статьи 95 Закона о контрактной системе считается надлежащим уведомлением поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

На основании изложенного, а также в соответствии с информацией, размещенной в ЕИС, датой надлежащего уведомления ООО «Дет-Строй» о принятом заказчиком решении является **08.11.2023**.

Частью 13 статьи 95 Закона о контрактной системе установлено, что решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта вступает в силу и контракт считается расторгнутым через десять дней с даты надлежащего уведомления заказчиком поставщика (подрядчика, исполнителя) об одностороннем отказе от исполнения контракта.

В соответствии с частью 14 статьи 95 Закона о контрактной системе заказчик обязан отменить не вступившее в силу решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, если в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта устранено нарушение условий контракта, послужившее основанием для принятия указанного решения, а также заказчику компенсированы затраты на проведение экспертизы в соответствии с частью 10 статьи 95 Закона о контрактной системе. Данное правило не применяется в случае повторного нарушения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, которые в соответствии с гражданским законодательством являются основанием для одностороннего отказа заказчика от исполнения контракта.

Из положений части 14 статьи 95 Закона о контрактной системе следует, что указанные действия, связанные с устранением нарушений условий контракта, послуживших основанием для принятия решения об одностороннем отказе заказчика от исполнения, должны были быть совершены подрядчиком в течение десятидневного срока с даты надлежащего уведомления поставщика (подрядчика, исполнителя) о принятом решении об одностороннем отказе от исполнения контракта, то есть в данном случае **до 23 час. 59 мин. 18.11.2023**.

20.11.2023 ООО «Дет-Строй» повторно были размещены документы в единой информационной системе о выполненных работах.

Вместе с тем, по результатам повторного осмотра объекта 21.11.2023 заказчиком было установлено, что недостатки устранены не были, в связи с чем МБУ «Стройзаказчик» было отказано в приемке выполненных работ.

Учитывая изложенное, решение вступило в законную силу, и контракт считается расторгнутым **21.11.2023**.

В соответствии с частью 2 статьи 104 Закона о контрактной системе *в реестр недобросовестных поставщиков включается информация об участниках закупок, уклонившихся от заключения контрактов, а также о поставщиках (подрядчиках, исполнителях), не исполнивших или ненадлежащим образом исполнивших обязательства, предусмотренные контрактами.*

В силу части 7 статьи 104 Закона о контрактной системе федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление контроля в сфере закупок, осуществляет проверку содержащихся в таком обращении фактов, свидетельствующих об уклонении участника закупки от заключения контракта, о расторжении контракта по решению суда в связи с существенным нарушением поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта, об одностороннем отказе заказчика от исполнения контракта в связи с существенными нарушениями поставщиком (подрядчиком, исполнителем) условий контракта или об отсутствии оснований для одностороннего отказа поставщика (подрядчика, исполнителя) от исполнения контракта.

Включение сведений в реестр недобросовестных поставщиков является санкцией за недобросовестное поведение участника закупки, выражающееся в намеренном нарушении условий государственного контракта.

29.11.2023 ООО «Дет-Строй» в адрес заказчика был направлен ответ на претензию с указанием, что общество готово устранить нарушения в случае отмены заказчиком решения об одностороннем расторжении контракта.

Вместе с тем, из анализа материалов в рамках рассмотрения обращения Комиссия Ульяновского УФАС России пришла к следующему выводу.

Пунктом 3 статьи 401 ГК РФ установлено, что, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие

непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В регламентированный срок исполнения обязательств (до 25.08.2023) ООО «Дет-Строй» работы, предусмотренные контрактом, выполнены не были.

Работы были выполнены с существенным нарушением установленного контрактом срока и не в соответствии с требованиями норм безопасности. Наличие недостатков представитель ООО «Дет-Строй» в рамках рассмотрения обращения не опровергал.

При этом по состоянию на дату принятия решения об одностороннем отказе и на дату вступления его силу (соответственно, 08.11.2023, 21.11.2023) ООО «Дет-Строй» выявленные недостатки также устранены не были.

В соответствии с абзацем 3 пункта 1 статьи 2 ГК РФ предпринимательской деятельностью является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Одним из главных принципов законодательства о контрактной системе при проведении электронных процедур государственными заказчиками является достижение поставленной цели, участники закупки должны добросовестно исполнять взятые на себя обязательства.

Таким образом, самостоятельно совершая определенные действия, в частности, заключая контракт на предусмотренных им условиях оказываемой услуги (выполняемых работ), как в рассматриваемом случае, участник закупки действует самостоятельно и добровольно на свой предпринимательский риск, при этом участник обязан предполагать возможные последствия своих действий и нести риски.

Стоит отметить, что предметом контракта является выполнение работ по благоустройству территории, предназначенной для пользования детей, и, заключая контракт, ООО «Дет-Строй» приняло на себя обязательства добросовестно выполнить условия контракта в целях дальнейшего обеспечения безопасности детей при эксплуатации детской площадки.

При этом в данном случае оснований для вывода о совершении ООО «Дет-Строй» добросовестных действий в рамках исполнения контракта у Комиссии антимонопольного органа не имеется.

Представители заказчика неоднократно выезжали на осмотр объекта и неоднократно выявляли недостатки (фотоотчеты были представлены в рамках рассмотрения обращения), которые не устранялись подрядчиком.

Довод ООО «Дет-Строй» о неправомерном требовании заказчика сертификата ТР ЕАЭС не может быть признан состоятельным, поскольку обществом, в принципе, не исполнены надлежащим образом обязательства по контракту, то есть ООО «Дет-Строй» намеренно не устраняло выявленные недостатки, тем самым подтверждая свою недобросовестность.

При этом в рамках рассмотрения обращения ООО «Дет-Строй» не были представлены сведения, подтверждающие совершение обществом действий, направленных на разрешение споров, возникших в рамках исполнения контракта.

На основании изложенного, учитывая доказанный факт неисполнения ООО «Дет-Строй» своих обязательств по контракту, существенность допущенных нарушений условий контракта, а также то обстоятельство, что заказчик, в конечном итоге, был лишен того, на что он рассчитывал при заключении контракта, отсутствие со стороны ООО «Дет-Строй» безусловных и убедительных доказательств объективной невозможности исполнения своих обязательств по контракту, Комиссия Ульяновского УФАС России приходит к выводу о допущенной ООО «Дет-Строй» при исполнении им своих обязательств по контракту недобросовестности, а потому считает целесообразным применение к ООО «Дет-Строй» меры публично-правовой ответственности в виде включения сведений в отношении индивидуального предпринимателя в реестр недобросовестных поставщиков.

Кроме того, согласно информации, размещенной в единой информационной системе, сведения в отношении ООО «Дет-Строй» уже включены в реестр недобросовестных поставщиков, что также подтверждает недобросовестность общества.

Руководствуясь пунктом 13 Правил ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 30.06.2021 № 1078 «О порядке ведения реестра недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей), о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации и признании утратившими силу некоторых актов и отдельных положений некоторых актов Правительства Российской Федерации», статьей 104 Закона о контрактной системе, Комиссия

РЕШИЛА:

1. Сведения в отношении общества с ограниченной ответственностью «Дет-Строй» (адрес: <...>; ИНН <...>), сведения в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (директора) ООО «Дет-Строй», А<...> (ИНН <...>), а также учредителя ООО «Дет-Строй»; Б<...> (ИНН <...>) включить в реестр недобросовестных поставщиков сроком на 2 (два) года.

2. Датой включения сведений в отношении общества с ограниченной ответственностью «Дет-Строй» (адрес: <...>; ИНН<...>), сведений в отношении лица, имеющего право без доверенности действовать от имени юридического лица (директора) ООО «Дет-Строй», <...>(ИНН <...>), а также учредителя ООО «Дет-Строй»; Б<...> (ИНН <...>) в реестр недобросовестных поставщиков считать дату размещения указанных сведений в единой информационной системе (www.zakupki.gov.ru).

Таблица, содержащая информацию

в соответствии с разъяснениями

ФАС России от 14.11.2019 г. № ИА/100065/19

Дата события	I раздел			Дата регистрации контрольным органом обращения заказчика	II раздел			III раздел			Общая итоговая просрочка в днях (I + II + III разделы)
	Регламентированная дата направления заказчиком сведений в контрольный орган	Фактическая дата направления заказчиком сведений	Итого просрочка в днях по I разделу		Регламентированная дата принятия решения	Фактическая дата принятия решения	Итого просрочка в днях по II разделу	Регламентированный срок изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Фактическая дата изготовления решения и размещения сведений в ЕИС	Итого просрочка в днях по III разделу	
21.11.2023	23.11.2023	23.11.2023	-	24.11.2023	30.11.2023	30.11.2023	-	05.12.2023	05.12.2023	-	-

Председатель Комиссии: <...>

<...>

Члены Комиссии: <...>.

Настоящее решение может быть обжаловано в суде, арбитражном суде в течение трех месяцев в установленном законом порядке.

2023-6127